

KLAGANDE

Fellwings Karosseri AB, 556114-9070

Ombud: Advokat Rikard Mauritzon
Advokatfirman Rikard Mauritzon AB
Sundstorget 5
252 21 Helsingborg

MOTPART

Simrishamns kommun, 212000-0969
272 80 Simrishamn

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös beslut den 22 december 2016
i mål nr 10326-16, se bilaga A

SAKEN

Överprövning av offentlig upphandling

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten meddelar prövningstillstånd.

Kammarrätten avslår överklagandet.

YRKANDEN M.M.

Fellwings Karosseri AB yrkar att kammarrätten upphäver förvaltningsrättens beslut och visar målet åter till förvaltningsrätten för ny handläggning. I andra hand yrkar bolaget att kammarrätten ogiltigförklarar Simrishamns kommuns beslut att avbryta upphandlingen och beslutar att upphandlingen ska rättas genom att kommunen genomför en ny anbudsutvärdering.

Bolaget anför följande. Förvaltningsrätten har inte haft fog för att avvisa ansökan om överprövning och kommunen har saknat sakliga skäl för att avbryta upphandlingen.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten anser att det finns skäl att meddela prövningstillstånd och tar upp målet till omedelbart avgörande.

Frågan om avvisning av ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet
Kammarrätten instämmer i förvaltningsrättens bedömning att Fellwings Karosseri AB:s ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet kom in för sent till förvaltningsrätten. Det var därför riktigt att avvisa denna ansökan.

Frågan om överprövning av upphandlingen
Kammarrätten har även att ta ställning till om det var riktigt av förvaltningsrätten att skilja målet från sig i samband med att ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet avvisades. Ändamålet med bolagets ursprungliga ansökan var att få till stånd en rättelse av upphandlingen på så sätt att bolagets anbud skulle vara med vid utvärderingen.

När en upphandlande myndighets beslut att avbryta en upphandling är föremål för prövning i domstol ska ett samtidigt pågående mål om överprövning av själva upphandlingen inte skrivas av (HFD 2016 ref. 79).

I förevarande situation aktualiseras emellertid inte en sakprövning av avbrytandebeslutet eftersom bolaget ansökt om överprövning av avbrytandebeslutet för sent. Detta innebär att frågan om rättelse av upphandlingen har förlorat sin betydelse, vilket förvaltningsrätten också har konstaterat i sitt beslut. Det fanns därför fog för att skriva av målet om rättelse av upphandlingen och förvaltningsrättens beslut att skilja målet från sig var därmed riktigt.

Beslutet att meddela prövningstillstånd får inte överklagas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR i övrigt, se bilaga B (formulär 1).



Kristina Harmsen Hogendoorn



Birgitta Henriksson
referent



Ida Sigte



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1

BESLUT
2016-12-22
Meddelat i Malmö

Mål nr
10326-16

SÖKANDE

Fellwings Karosseri AB, 556114-9070
Box 87
267 71 Billesholm

Ombud: Advokat Rikard Mauritzon
Advokatfirman Rikard Mauritzon AB
Sundstorget 5
252 21 Helsingborg

MOTPART

Simrishamns kommun
272 80 Simrishamn

SAKEN

Överprövning av beslut att avbryta upphandling enligt LOU; nu fråga om
avvisning

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Fellwings Karosseri AB:s ansökan om
överprövning.

BAKGRUND

Simrishamns kommun påbörjade med ett öppet förfarande en upphandling av biblioteksbuss. Simrishamns kommun beslutade därefter att övergå till ett förhandlat förfarande i upphandlingen. Sedan Fellwings Karosseri AB ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat rättelse på visst sätt har Simrishamns kommun den 18 november 2016 dels beslutat att återkalla tilldelningsbeslutet i den aktuella upphandlingen, dels beslutat avbryta upphandlingen ifråga.

Fellwings Karosseri AB har av förvaltningsrätten fått tillfälle att senast den 28 november 2016 inkomma med yttrande över kommunens uppgift om att upphandlingen avbrutits och kommunens yrkande om att målet ska avskrivnas. Fellwings Karosseri AB har - efter att anstånd med yttrande beviljats på sökandens egen begäran - den 2 december 2016 hos förvaltningsrätten inkommit med en ändring av talan på så sätt att bolaget även ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Simrishamns kommuns beslut att avbryta upphandlingen medför att det inte längre finns förutsättningar för förvaltningsrätten att pröva Fellwings Karosseri AB:s ursprungliga ansökan om överprövning av upphandlingen. I fall som förevarande ska förvaltningsrätten dock enligt praxis från kammarrätt ge sökanden möjlighet att ändra sin talan till att omfatta även (och i första hand) avbrytandebeslutet (se t.ex. Kammarrätten i Göteborgs dom den 26 februari 2013 i mål nr 811-13). Förvaltningsrätten har givit Fellwings Karosseri AB denna möjlighet genom att bolaget beretts tillfälle att yttra sig över kommunens uppgift om att upphandlingen har avbrutits och kommunens yrkande om avskrivning av målet. Fellwings Karosseri AB har därvid inkommit med ovan nämnda taleändring.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

BESLUT

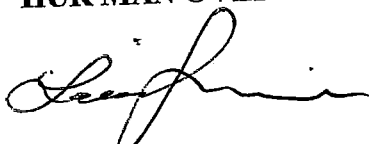
En ansökan om överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling ska enligt 16 kap. 12 § första stycket LOU ha kommit in till förvaltningsrätten innan tio dagar har gått från det att den upphandlande myndigheten med ett elektroniskt medel har skickat en underrättelse om beslutet och angett skälen för detta.

Av utredningen i målet framgår att Simrishamns kommun fattat beslut om att avbryta den aktuella upphandlingen den 18 november 2016 och elektroniskt skickat underrättelse om att upphandlingen har avbrutits, med motiveringen bristande konkurrens, till anbudsgivarna samma dag. En ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet skulle således ha inkommit till förvaltningsrätten senast den 28 november 2016.

Fellwings Karosseri AB kan enligt förvaltningsrättens mening inte anses ha ansökt om överprövning av avbrytandebeslutet förrän bolagets taleändring inkom till förvaltningsrätten den 2 december 2016. Ett annat synsätt skulle innebära att leverantörer som ansökt om överprövning av en upphandling som därefter avbryts får längre klagotid avseende avbrytandebeslutet än den lagstadgade. Det skulle dessutom innebära att dessa leverantörer får en längre klagotid än övriga leverantörer.

Fellwings Karosseri AB:s ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet har enligt förvaltningsrättens bedömning således kommit in för sent och ska därför avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)



Louise af Klint

Anna Aktermo har föredragit målet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.